IESVS, MARIA, IOSEPH.

POR EL LICENCIADO AMADOR YZQVIERDO.

Sobre la declaracion que suplica de la firma de exempcion del Pilar.



IENDO Mossen Iuan Fortunat Capellan de vna Capellania fundada en la Parroquial de San Gil por Gracia la Torre viuda de Iuan de Lanaja, obtuuo vn decreto del Iuez de pias Causas que entonces era, para cargar sobre los bienes con que estaua dotada, 500. ò 600. lib. a censo, sin causa que huuiesse, ni se prouasse: sino que dizen que el mismo Iuez de pias Causas le auia ganado al juego al dicho Fortunat vna grande partida; y vsaron deste arbitrio para que se la pagasse.

En fuerça deste decreto se cargaron 200. lib. a censo en fauor de vn beneficio fundado en el Pilar, que oy le tiene el Prior Domingo Briz.

Esta parte es oy Capellan de dicha Capellania, y auiendo parecido ante el Ecclesiastico, y suplicado se anulle, o reuoque el decreto con todo lo subseguido, porq̃ notoriamẽte es nullo. Por parte del dicho Doctor Domingo Briz Prior y Canonigo del Pilar se le ha presentado al Ordinario la firma de la exempcion, paraque no trate dela nullidad del decreto, ni pronuncie sobre ella, puesto que los priuilegios Apostolicos de exempcion en que la firma se funda, eximen de la jurisdiccion

ordinaria a las personas y todos los beneficios de los Prior, Canonigos y Beneficiados del Pilar, dexandolos inmediatamente sugetos a la Sede Apostolica.

Suplica esta parte se declare, para que no obstante dicha firma, pueda el Ordinario pronunciar sobre la nullidad del decreto. Y procede ex sequentibus.

Aunque es verdad que la exempcion personal y real que tiene el Pilar, los libra de la jurisdiccion del Ordinario, quia exemptio dicitur liberatio a iurisdictione Ordinarij, *Erasmus Chokier de iurisdict. Ordinarij in exemptos, par. 1. q. 1. nu. 3.* El caso de que tratamos no lo comprehende la exempcion; antes bien le pertenece al Ordinario el conocer de la nullidad, è injusticia del decreto.

Dos propsiciones se assientan por llanas. La vna, que fue proprio de la jurisdiccion ordinaria examinar la justicia del decreto al tiempo del concederle, ratione rei, hoc est, Capellaniæ, & ratione personæ, que era el Capellan, pues todo esta ua sugeto a ella. La segunda, que la reuocacion de la interlocutoria, pertenece al mismo juez que la proueyo, y no a otro, por dos razones, quia in firmanda, aut confirmanda venit ex eisdem, & ne causæ continentia diuidatur, *Vant. de nullit. tit. coram quo, num. 2. & 3.* ex duabus præcedentibus rationibus dicens, *quod in omnibus, præterquam in definitiuis, potest, & debet, tam ordinarius, quam delegatus, iterum reponere, quod minus rite fecerat*: sequitur *Scac. de appellat. q. 19. rem. 1. conclus. 6. a nu. 2.* & inferius *a nu. 11. Salgad. de Reg. protect. 1. par. cap. 5. nu. 69.* dicens, *quod de nullitate interlocutoriæ nullus alius iudex quam eam proferens cognoscere potest, quia ex eisdem actis est iudicandum, & ne causa continentia diuidatur.*

Por lo qual el juez que concedio el decreto quedô con facultad de poderlo reuocar, ex communi regula *l. quod iussit, de re iudicat. cap. cum cessante 60. de appellat. & vtrobique Doctores*, de tal suerte, que por ser la naturaleza de la interlocutoria reuocable contrario imperio, continet in se implicitam conditionem, si iudex (scilicet) reuocandam non duxerit.

rit. *Monter decis. 5. nu. 19. pag. 85. col. 1. nõ longe a fin.* Quare reuocatio redit oculos retro, ac si a principio interlocutoria non fuisset lata, eo quod potestas iudicis integra manet ad reuocandum, y todos sus effectos quedan resueltos y extinctos, aunque se aya executado, *idem Monter supra nu. 9.*

Siguese pues de lo dicho, que aunque en execucion del decreto se cargô el censo a fauor de la persona y beneficio exemptos de la jurisdiccion del juez que lo concedio: no por esso quedò priuado de examinar sus meritos y nullidad, para confirmarlo, o reuocarlo prout iuris fuerit. Quia apud eundem iudicem de nullitate & iniustitia interlocutoriæ agendum est, ne causæ continentia diuidatur, *ex l. nulli, C. de iudicijs,* & quia venit confirmanda, vel in firmanda ex eisdem, *clementina appellanti, de appellat.* & ad vtramque rationem Vantio, Scac. & Salg. *in locis vbi supra.* Magna enim est vnius causæ ad se ipsam continentia, vt dicit Cynus *in d. l. nulli C. de iudicijs. Mar. Giur. decis. 23. nu. 1. Salg. de supplicat. 2. par. cap. 29. nu. 13. Surd. cons. 212. nu. 11.* infiriendo a nuestro proposito, ibi, *Ergo inchoata causa coram laico, non debet trahi, & finiri coram Ecclesiastico: magna est enim vnius causa ad se ipsam continentia.*

Que es tambien la razon porque el priuilegio de exempcion que sobreuiene pendiente la lite no libra al reo del fuero del juez ante quien tuuo principio, *l. cum quidam puella, ff. de iurisdict. omn. iudic. l. si quis postea quam, ff. de iudicijs,* aunque el priuilegio y exempcion se aya cõcedido motu proprio, *Vincent. de Franch. decis. 544.* y largamente Giur. *d. decis. 23. a num. 5.* conformando la decis. del Senado de Sicilia en aquella causa, donde se veran muchos fundamentos recogidos a este proposito.

De lo q̃ principalmente se trata ante el Ordinario es de ver, si el decreto concedido para agenar, o empeñar los bienes de la Capellania es nullo, o injusto: y el perjuyzio de la persona y beneficio exempto a fauor de quien se cargo el censo, venit in consequentiam, & accessorie. Y se deue entender aquello de que principalmente se trata, no lo que viene en consequencia,

cia, y es acceſſorio. Por la qual razon, y otras muchas al intento muy aplicables, *Salga. de Reg. protect. 4. par. cap. 14. a nu. 11. & multis ſeqq.* reſuelue, que ſi el Clerigo cõpra bienes en ſubhaſtacion del juez lego, y como comprador de Corte los entra a poſſeer, ſi deſpues contrario imperio, o por apelacion ſe anulla, o reuoca la trança, cauſa perjuyzio la reuocacion al Clerigo no obſtante ſu exempcion, y aunque no lo citen, y que el juez ſecular en virtud de la reuocacion puede ſacar los bienes del cõprador exempto; ha ſe de leer en el nu. 63. ibi, *Quod & in clerico eiſdem rationibus obtinere, non ambigitur.* Y en el *num. 69.* vbi ait, *Igitur in hunc tertium emptorem recte procedit executio ſententiæ reuocatoriæ, & reſciſſoriæ executionis, cuius ipſe contemplatione poſſidebat, quia ei officit, etiam non citato, tam clerico, quam laico, prout communiter practicatur apud omnia Tribunalia.* Y lo buelue a confirmar *num. 89.*

Ha ſe de ponderar, que todas las razones y reſoluciones de Salga. ſupra, ſon mayores, y de mas eficacia para nueſtro caſo, quanto es mayor la exempcion del Clerigo reſpecto del juez lego que es incapaz, q̃ la del exempto Eccleſiaſtico reſpecto del Ordinario, que no es incapaz, ſino incompetente: porque como dixo Gratian. *tom. 5. diſcept. 918. nu. 53. exemptio non tollit habitum poteſtatis Epiſcopalis, ſed ſolum impedit exercitium illius in exemptos.* De donde nace la compoſicion y concordia entre el *cap. 1. de cauſa poſſeſſio. & proprietat.* y el *cap. fin. de iudicijs,* entendiendo que eſte habla en el incapaz, y aquel en el proprio del reo, o incompetente, *Barboſ. in collect. ad tex. in d. cap. 1. de cauſa poſſe. & propr. nu. 5.*

Exemplo es claro para la deciſion deſte pleyto, lo determinado y reſuelto en los Tribunales deſte Reyno en diuerſas cauſas que ſon notorias, eſto es, que el Clerigo, o en otra manera exempto, que obtuuo en lite pendente, no puede declinar ſi lo citan al poſſeſſorio plenario de firmas, auiendo ſido el vltimo exemplar guiado de otros deſta Corte, y Real Audiencia, el del Çalmedinado en el proceſſo Decani Sedis, donde obtuuo el Pilar en lite pendente, y citados en el articulo de firmas,

firmas opusieron de su exempcion, y sin embargo se declaro fore procedendum ad vlteriora, y desengañados no insistierõ mas. Por la razon entre otras que dio Portol. *§. apprehensio el 3. nu.62.* que seria absurdo que el exempto que grangeo la possession en el sumario por sentencia del juez lego que se la dio reuocabiliter, decline del mismo quando lo citan sobre la misma possession en el plenario possessorio. Late in eisdem terminis Larrea *decis. Granat. 6. per tot.* donde junta muchas razones a nuestro proposito. Y assi se puede dezir con Portol. supra, que auiendose cargado el censo a fauor del exempto en virtud del decreto del Ordinario, reuocable por su naturaleza ab eodem iudice, & ex eisdem actis (ex Doctoribus supra allegatis, quibus addo Mantic. *de tacit. & ambig. lib. 3. tit. 10. num. 69. 70.* que habla en terminos de nuestro decreto) seria absurdo pretender, que el mismo juez no conozca de su nullidad, o injusticia, y que se aya de remitir a otro el processo, y el conocimiento.

Puntualmente decidio este Caso Cyno referido por Bald. *in l. hæres absens, nu. 4. de iudicijs,* el qual dize, que Cyno aconsejo contra los Frayles Carmelitas exemptos del Ordinario, y sugetos inmediatamente a la Sede Apostolica, que no obstante su exempcion podian ser conuenidos ante el Obispo por lo tocante al testamento de vn lego de quien eran herederos. Y muy a proposito Peregri. *de fideicommis. art. 48. nu. 61.* donde pone la question, An Clericus qui adeptus fuit possessionem rerum fideicommissi auctoritate iudicis secularis poterat declinare eius iurisdictionem, ne ageret de reuocanda immissione, y resoluiendo cõtra el Clerigo dixo nu. 61. *Secundo, quia cum secularis ex suo decreto, saluo iure cuiuslibet, grauaberit hæredem in mittendo in possessionem clericũ fideicommissarium, æquidem ratio dictat, vt eius sit reuocare iuris fuit concedere, ad l. nihil tam naturale, de regul. iuris. item, & ad eum pertineat releuare, qui grauabit, vt sic iudex qui facilis fuit immittendo, sit etiam facilis in extramittendo.* Videndus etiam Gratian. *discep. 16. num. 31. & seqq.* donde afirma con muchos, ser mas comun y verdadera la opinion

que defiende, que el Clerigo heredero del lego deue proseguir la instancia començada cõ el difunto, por la razon del nu. 33. quia instantia transit in hæredem coram eodem iudice, *ex l. si is qui Romæ, de iudicijs, l. si cum hominem de fideius. l. si constante, §. fin. solut. matrim.* & quia si inchoato iudicio laicus efficiatur Clericus cogitur coram eodem iudice comparere, vt ipse *d. num.* 33. Dio otra elegante razon Salga. *de Reg. protect. 4. par. cap.* 14. *nu.* 21. ibi, *Quia iudex secularis hoc casu dicitur iudex causæ, quam iudex personæ Clerici.* Aplicable mucho a nuestro caso, que atento el origen del decreto ex natura causæ non potest diui eius continentia.

Dase otra razon, al parecer inuencible, es a saber, que si de parte del beneficio a fauor de que se cargo el censo, ay cosa y persona de otra jurisdiccion: de parte del sugeto passiuo ay persona que es el Capellan; y cosa, que es la Capellania sugeta al Ordinario: y respecto destas la razon que prepondera a fauor de la jurisdiccion ordinaria (que es auerse dado por ella el decreto, ser reuocable ab eodem iudice, indiuisible la continencia de la causa, ex sui natura, y las demas ponderadas) lleua para si las menos ponderosas, *l. generaliter*, 5. *ff. de fideiuss. & mandat. l. quæritur, ff. de stat. hom. Hieron. Gonz. in regul.* 8. *Cancell. glo.* 18. *num.* 15. 16. *Rolan. cons.* 23. *a nu.* 46. *vol.* 1. *Salga. supra* 2. *par. cap.* 7. *nu.* 11.

Con que parece, que auiendo tenido origen el decreto del juez ordinario, no se le puede quitar el conocimiento sobre su nullidad, o iujusticia contrario imperio, por lo que no es principal, sino accidental, y en consequencia del juyzio. De donde dixo Adan Chokier *de iurisdict. ordinary in exemptos*, 2 *p. q.* 35. *num.* 105. 106. que los Aduogados que patrocinan los exemptos ante el Ordinario, pueden conuenirlos alli por su salario, por la dependencia, y continencia de la causa. Si bien (como el mismo aduierte) tiene dificultad que sea vna la continencia de la causa principal, que la de los salarios, por el tex. *in cap.* 1. §. *nec. etiam, de for. compet. in* 6. vbi statuitur aliam esse rationem causæ principalis, aliam salarij. Pero dado que el presupuesto de la continencia de la causa sea cierto (como

lo

lo es en nueſtro caſo de vna cauſa aſi miſma) procede ſin dificultad la doctrina de Chokier ſupra, *ex regul. tex. in l. vbi ceptum, ff. de iudicijs, cum alijs ſupra.* Ponderando ſiempre quã-to mayor, y mas eficaz es la continencia de vna cauſa ad ſe ipſam, quam vnius cauſæ ad aliam, licet connexam, *ex Vant. Surd. Giur. & Salg. ſupra relatis.*

Ex quibus declarationem iurisfirmæ, prout ſupplicatur, procedere ſentio. Salua D.M.G.C. a 2. de Setiembre 1641.

Gonzalez de Leon.

medico. 5 £
texedor- 10 £
quadros- 9 £
casa — 13 £
texero— 7 £

44 £